



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2011-03-24
Meddelad i Stockholm

Mål nr
4949-11
Enhet 14

SÖKANDE

Liber Distribution Aktiebolag, 556069-1049

Ombud: Börje Antebro
Liber Distribution Aktiebolag
162 89 Stockholm

MOTPART

Försvarshögskolan, 202100-4730
Box 27805
115 93 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2011-03-28	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 114791

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

BAKGRUND

Försvvarshögskolan genomför en upphandling avseende hantering av publikationer (diarienummer Ö 918/2010).

Enligt tilldelningsbeslut den 15 februari 2011 har Försvvarshögskolan beslutat att teckna avtal med ISY Informationssystem AB.

Liber Distribution Aktiefbolag (Liber Distribution) har den 7 mars 2011 inkommit med en ansökan om överprövning av upphandlingen. Ansökan har inkommit till förvaltningsrätten före utgången av den i 16 kap. 6 § LOU stadgade avtalsspärren.

ANSÖKAN M.M.

Liber Distribution anför i sin ansökan bl.a. följande. Försvvarshögskolans kontaktperson har efter det att upphandlingsprotokollet distribuerades meddelat bolaget att upphandlingen skulle göras om. Den öppna upphandlingen avbröts på grund av att ingen av de tre anbudsgivarnas anbud varit formellt korrekta. Det skäl som meddelades per telefon den 3 mars 2011 var att Liber Distribution inte tillräckligt väl hade dokumenterat sin tekniska kapacitet. Liber Distribution har i drygt 15 år levt upp till de skall-krav som finns beskrivna i upphandlingen. Liber Distribution har dessutom varit mycket tillmötesgående mot Försvvarshögskolan när Försvvarshögskolan upprepade gånger missat att gå ut med nya upphandlingsdokument. Det är mot denna bakgrund märkligt att inte även Liber Distribution erbjudits möjligheten att delta i ett förhandlat förfarande. Det är inte korrekt att gå från ett öppet förfarande till ett förhandlat förfarande med en part som i upphandlingsprotokollet inte uppfyller i kravspecifikationen uppställda krav.

Försvarshögskolan anför bl.a. följande. Försvarshögskolan har den 19 oktober 2010 i enlighet med LOU annonserat en öppen upphandling. Inget av de tre inkomna anbuden uppfyllde samtliga ställda krav, varför upphandlingen avbröts. Ett förhandlat förfarande utan föregående annonsering har därefter skett i enlighet med 4 kap. 5 § p. 1 LOU. En förutsättning för att detta undantagsförfarande ska vara tillämpligt är att det vid ett öppet eller selektivt förfarande inte lämnats några anbud eller inte lämnats några lämpliga anbud, samt att de ursprungliga villkoren för kontraktet inte ändras väsentligt. Försvarshögskolan beslutade att den/de leverantörer som i den föregående öppna upphandlingen uppfyllde de formella kraven samt kvalificeringskraven skulle bjudas in till förhandling. Den enda leverantören som uppfyllde dessa krav var ISY Informationssystem AB. Det framgår inte vilken grund som Liber Distribution åberopar för sin ansökan om överprövning. Liber Distribution har i sitt anbud inte visat att de har uppfyllt kraven på teknisk kapacitet, och har således inte uppfyllt kvalificeringskraven. Det är anbudsgivaren som har att visa att lämnat anbud uppfyller de kvalificeringskrav som ställs i en upphandling. Försvarshögskolan har endast möjlighet att göra en bedömning baserat på inkomna anbud och kan därmed inte ta hänsyn till att Liber Distribution är högskolans nuvarande leverantör. Det förhandlade förfarandet och tilldelning av kontrakt har skett i enlighet med LOU.

DOMSKÄL

I 16 kap. 5 § LOU stadgas följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrätten har att grunda sitt avgörande på de omständigheter som sökanden åberopat som grund för sin talan.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

Liber Distribution har gjort gällande att det inte är korrekt att gå från ett öppet förfarande till ett förhandlat förfarande med en part som enligt upphandlingsprotokollet inte uppfyller i kravspecifikationen uppställda krav. Liber Distribution har vidare uppgett att det är märkligt att inte Liber Distribution erbjudits möjligheten att delta i ett förhandlat förfarande.

Bestämmelser om när en myndighet får använda sig av förhandlat förfarande utan föregående annonsering finns i 4 kap. 5 § LOU. Av denna paragraf kan inte utläsas något krav på att lämnade anbud ska uppfylla kraven i kravspecifikationen i förfrågningsunderlaget. Försvvarshögskolans agerande i denna del strider därmed inte mot bestämmelserna i LOU.

Liber Distribution har inte uppgett på vilken grund Försvvarshögskolan, genom att inte inbjuda Liber Distribution i ett förhandlat förfarande, skulle ha agerat i strid med LOU.

Utifrån vad Liber Distribution anfört i sin ansökan om överprövning är det enligt förvaltningsrättens mening inte visat att Försvvarshögskolan brutit mot någon bestämmelse i LOU. Det föreligger därmed ingen grund för ingripande enligt 16 kap. 5 § LOU. Liber Distributions ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1A LOU)



Annika Falkenborn

rådman

Föredragande i målet har varit Sofia Aslamatzidou.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.